

POR

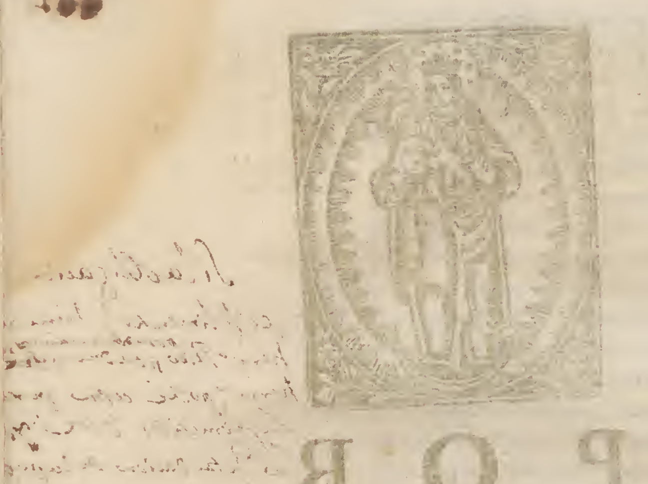
D. MARIANA MALDONADO DE Benauides, viuda de don Luis Beltran de Cayzedo.

EN EL PLEYTO

CON

Don Diego Maldonado de Benauides, ſu hermano, ſeñor de la villa del Noalejo, vezinos de eſta Ciudad de Granada.

Impreſſo en Granada, por Andres de Santiago Palomino, mercader y Impreſſor de libros, en la calle de los Libreros, Año de M.DC.XXXVII.



POR D. MARIANA MALDONADO DE

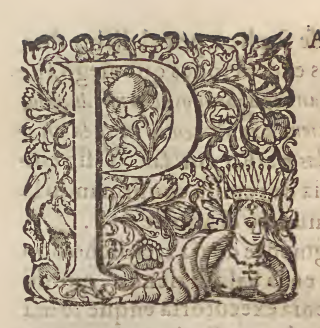
Benauides, viuda de don Luis Beltran de Cayzedo.

EN EL PLEYTO

CON

Don Diego Maldonado de Benauides, su hermano, señor de la villa del Noalejo, vezinos desta Ciudad de Granada.

Impresso en Granada, por Andres de Santiago Palomino, Impressor y [illegible] de las Escuelas, Año de M.DC.XXVII.



Ara entendimiento deste pleyto se supone por hecho cõstante y cierto, que la dicha doña Mariana Maldonado puso demanda a dõ Diego su hermano de alimẽtos, como a posseedor del mayorazgo de su casa rico y poderoso. Y la sentencia de vista del año de 597. fue condenarle a que le pagasse en cada vn año dociẽtos ducados, vn tercio adelãtado.

2 ¶ Año de 598. pendiente el dicho pleito de alimentos, el dicho don Diego otorgo escritura de donacion en fauor de Doña Mariana su hermana, de ocho mil ducados, para ayuda a tomar estado, y se obligó a pagar mil en cada vno, con que siẽdo de casada el estado que vuiesse de tomar, fuesse a voluntad de doña Francisca Mãrique su madre, y si de mõja, no auia de lleuar mas de lo necessario para su dote, y cincuẽta ducados en cada vn año, para su regalo, por su vida; y el dicho dõ Diego jurò esta escritura.

3 ¶ Despues por el año de 1600. salio sentencia de reuista en el dicho pleyto de alimẽtos confirmando la de vista en los docientos ducados.

4 ¶ Tambien se supone, que por el año siguiente de 611. casó la dicha doña Mariana con don Luis Beltran de Cayzedo, Ventiquatro desta ciudad.

5 ¶ El qual, por el año de 615. se opuso al pleyto de acreedores que auia a los bienes de el dicho don Diego Maldonado, por los ocho mil ducados de la donacion que auia hecho a la dicha doña Mariana. Y la sentencia de vista pronũciada por el año de 617. fue poner en primer lugar por este credito al dicho don Luis.

6 ¶ De que se suplicó por el dicho don Diego, y entre otras excepciones que alegó, fue dezir: *Que no se le auian de pagar estos ocho mil ducados por quanto cobraua docientos de alimentos en cada vn año, de que tenia recibidas muchas partidas.* Y sin embargo salio sentencia de reuista confirmando la de vista, que se pronunció el año de 618.

7 ¶ Por el siguiente de 622. el dicho don Diego dio peticion en la Sala diziendo, que dõ Luis de Cayzedo tenia executoria enque se mã daua pagar en primer lugar esta donacion, y por que en virtud della auia cobrado gran cantidad de marauedis, se le mandasse hazer cuentas de lo referido, para que se le baxasse del principal.

8 ¶ Don Luis respondio, que no auia cobrado marauedis algunos por cuenta del principal de la dote, y que lo recibido era por cuenta de los alimentos, y interesses de dote retardada, de que se deuian muchos ducados.

10 ¶ Replicó don Diego, que la paga de la dote era causa mas dura, y que no especificãdose a quenta de que deuda se auia de entender por la de la dote que deue extinguir la causa de los alimentos. Con que concluso sobre esto, se mandó por autos de vista y reuista, que se sentassen a cuentas en razon de lo contenido en el pedimiento de don Diego, los quales se proueyeron el año de 24.

11 ¶ Esto se quedò asi, hasta el de 31. q̃ las partes nombraron contadores, que conformes hizieron cargo à don Diego de los dichos ocho mil ducados de la dote. De que se mandó dar traslado a las partes. Y la del dicho dõ Luis alegó, que lo cobrado no era por cuenta de la dote, si no de alimentos, como constaua de las cartas de pago.

12 ¶ Y don Diego respondio, que en el pleyto de acreedores, solo se auia graduado el credito de la dote, y que à quenta della auian pagado sus administradores las partidas que don

Luis

Luis tenia recibidas.

13 ¶ Prosiguiendo las cuentas el año do 34. los contadores; el de don Diego hizo cargo de los ocho mil ducados, y para satisfacion y paga de ellos, recibio todas las partidas que el dicho don Luis y doña Mariana su muger auiã cobrado, y ajustó auer pagado demas don Diego 182ꝟ. marauedis.

14 ¶ El de doña Mariana haze el mismo cargo en quanto a los ocho mil ducados, y las partidas que suenan pagadas por cuenta de alimentos, no se las recibe por discargo, en quanto a la satisfacion desta dote, y otras en que se dize que se pagan por cuenta de los derechos q̃ tenia don Luis de Cayzedo, los remite a la Sala.

15 ¶ Donde las partes pretendieron se auia de confirmar el parecer de su contador, y en particular doña Mariana alegô, que las partidas que se pagaron antes de la sentencia de graduacion, y las que no estauã justificadas por cartas de pago no se auian de baxar, y las demas auiã de ser por cuenta de alimentos, por ser la obligacion mas antigua, y priuilegiada, mayormente no auiendo el dicho don Diego pagado la dote, de que tambien se deuen interesses por retardada, que importan mas que los alimentos.

16 ¶ Y don Diego lo contradixo diziendo, que en virtud delos autos de vista, y reuista los contadores hizieron cargo de los dichos ocho mil ducados de la dote, los quales estan pagados con las partidas que su cõtador baxa; por no compadecerse para dar por vna parte dote, y por otra alimentos, que cesó el dia que se casó la dicha doña Mariana. Que no deue interesses de dote retardada, por no auer sido promesa para que se casasse con persona determinada. Concluyó se confirmasse el parecer de su contador, y auer cesado los alimentos el dia que se casô la dicha doña Mariana.

17 ¶ La qual pretendio, que en quanto

a que

a que cessassen los alimẽtos, era nueuo pedimiẽ to, y no tenia obligacion a responder; y sin embargo sele mandò que respondiesse. Y por autos de vista y reuista se dispuso, que los contadores reuiessen las cuentas, y las hiziessen de todo, que se entiende de los alimentos, y de los ocho mil ducados de la dote.

18 ¶ En execucion dellos se boluieron a juntar los contadores, y hizieron otras nueuas cuentas, mudando en todo la forma, y compusieron el cargo de los ocho mil ducados de la dote, y lo que auian montado los alimentos desde el año de 596. a razon de docientos ducados, q̃ importô todos 5. qs. 879U. marauedis.

19 ¶ Recibierõ en discargo todas las partidas que suenan dadas por cuenta de alimẽtos, y entretantos, del tiempo que durò el pleyto de alimentos, y todas las de mas, y antes de liquidar lo que montauan, y sacar el alcance, se conformaron los contadores de dar traslado a don Diego, y assi se hizo. El qual no respondio, ni alegò cosa alguna, y sin boluerse a juntar ambos contadores para acabarlas.

20 ¶ El de doña Mariana, hizo resumen en la forma referida, y sacò alcance conta don Diego, de 2. qs. 267U. marauedis, y aprouó las dichas cuentas y alcance.

21 ¶ Por no hazerlo el de don Diego, pidio doña Mariana en la Sala, que se le mandasse se conformasse con el suyo, y firmasse las cuentas que los dos auian hecho: y auiendose mandado assi, no lo hizo, antes formó de nueuo otras, y hazelas solamente en los ocho mil ducados, y descarga a don Diego con todas las partidas passadas desde el año de 614. assi con las cartas de pago que expressamente dizen por cuenta de alimentos, como con las que dizen encuẽta de los derechos presentados en el oficio de Iuan de Palomares, como con otras generales, y sin dezir a cuenta de que, y saca de alcance cõ-

tra doña Mariana, 367U. marauedis.

22 ¶ Y fuera de estas, haze otro cargo a parte, poniendo por cabeça, que se manda por autos de vista y reuista reueer las cuentas, y que se hagan de todo, y que cumpliendo tome esta forma.

23 ¶ Haze cargo a don Diego de lo que montan los alimentos desde el año de 96. a razon de docientos ducados, y solo le recibe en cuenta dellos lo que pagó por los entretantos, mientras duró el pleyto de alimentos, y saca de alcance contra don Diego, 2. qs. 265U. marauedis, con que las partes parecieron en la Sala, pidiendo. Doña Mariana, se aprouasse el parecer de su contador, y que el contrario auiendo quedado conforme al principio en lo mismo, auia despues variado.

24 ¶ Don Diego, q̃ se confirmasse el del suyo en quanto al cargo de los ocho mil ducados de la dote. Y que todas las pagas se auiã de entẽder para en pago della, como causa mas dura, y por no auerse deduzido en el juyzio de cõcurso el derecho de los alimentos.

25 ¶ Esto supuesto en el hecho, y cõ pretexto de referir lo demas que concierna a cada punto; pretende doña Mariana se confirme el parecer de su contador, cõ las distinciones que en el discurso desta informacion se referiran. Para cuya demonstracion, y euidencia, diuidiremos esta informacion en dos Articulos.

26 ¶ En el primero, que con la escritura de donacion y promesa de dote que don Diego hizo en fauor de la dicha doña Mariana, no cesó la causa de alimentos, ni el efeto de la executoria en que estaua condenado a la paga dellos el dicho don Diego, antes en este particular tiene cosa juzgada la dicha doña Mariana.

27 ¶ En el segundo, que las pagas que se han hecho han correspondido a los dichos alimentos, y interesses de dote retardada, y no a la

suerte

ſuerte principal de la dicha dote que no ſe à extinguido, y eſtà en ſer, y viene a quedar deudor della el dicho dõ Diego a lo menos en la mayor parte, como con diſtinciõ y claridad ſe ajuſtarà.

I. ARTICVLO.

28 ¶ No ſe duda de la obligacion que a don Diego corre de alimẽtar a la dicha doña Mariana ſu hermana, aſsi por la pobreça de la ſuſodicha, y renta tan conſiderable y grueſſa q̃ don Diego poſſee, ad text. *in l. mutus, ff. de iur. dot.* ibi: *Vt egenum vi ium fratrem, ſororem ve ſuſtineat, l. tutor ſecundum dignitatem, §. fin. l. cum plures, §. fin. ff. de adminiſtrat. tutor. l. qui filium, ff. vbi pupillus educ. debe. §. de non nullis,* eleganter Dom. Molin. *de primo gen. lib. 2. cap. 15. à num. 57.* vbi Addition at. ex Mier. Surd. Barboſ. Vincent. de Franch. & alijs quam plurimis.

29 ¶ Como por tener executoria deſta Real Chancilleria, litigada en contraditorio juizio con el miſmo don Diego, por la qual fue cõdenado el año paſſado de 597. por ſentencia de viſta, que el ſiguiente de 1600. ſe confirmó por la de reuiſta, ſupra *num. 1. 2. & 3.* a que le dieſſe en cada vn año docientos ducados para ſus alimẽtos a la dicha doña Mariana; que es el medio mas principal y firme que el derecho tiene introduzido para conſeguirlos, ad toto titulo de re iudicat. &c.

30 ¶ Biẽ reconoce eſta obligacion dõ Diego Maldonado, pero opone contra ella diziendo, que por el año de 598. ſe obligò por eſcritura publica de donacion que en fauor de ſu hermana hizo, de pagarle para ſu dote ocho mil ducados, con q̃ quedó fuera de la primera en quãtó a alimentos, por auer ſucedido la dote en lugar dellos, ad text. *in l. filia, §. Titia, de conditionib. & demonſtrat. §. probibemus, authent. de trien. & ſemiſ.*

sem. §. Surd. *de aliment. quæst.* 10. *num.* 19. *& titul.* 4 *quæst.* 23. *num.* 5. cum similib.

31 ¶ Pero setisfazese por esta parte concluyentissimamente, con que la promessa de dote no es dotar con efeto, para que con solo el acto de prometer, se tenga por paga, antes es diuerso, ad textum *in l. fin. C. solut. matrimon.* ibi: *Data, vel promissa.* vbi *gloss. verbo, vel promissa,* ibi: *A promissione cœpisse, si enim tantum esset promissa non repeteretur. Et gloss. magistralis, lit. B.* ibi: *Alias si dos est simpliciter promissa non repetitur.* notat ex multis Petr. Surd. *consil.* 45. *num.* 14. ibi: *Aliud enim est dos dare, aliud dos promissa.*

32 ¶ Quod verissimum extat, nam si statutum disponat, quod maritus lucretur dotem datam, non habet locum in dote assignata, vel promissa, Bart. *in l. iubemus, §. si sane, num.* 7. vbi Castrens. *num.* 3. *C. de sacrosanct. Eccles.* idem Paulus Castrens. *in l. si donaturus, §.* 1. *num.* 21. & ibidem Alexand. *num.* 7. Ias. *num.* 14. *de donat. caus. data.* Crot. *in rubr. solut. matrimon. num.* 85. *versic. Secundus casus:* vbi Ruin. *num.* 89. Tiraquell. *de retract.* 2. *part. ad fin. num.* 59. Bald. *consil.* 467. *factum lib.* 4. *num. fin.* Ruin. *consil.* 197. *num.* 6. *lib.* 1. eleganter Francisc. Becc. *consil.* 57. *nu.* 5. vbi plures refert.

33 ¶ Et in casu, quo dotata excludatur legitima non sufficit probare, quod dos fuerit destinata, sed probandum est, quod tradita fuerit deducitur, ex textu *in l. si hæredes plures, ff. de conditionib. institut. l. si is qui ducenta, §. vtrum, de reb. dub.* docent in terminis Alexand. *consil.* 13. *num.* 15. *versic. Non obstat etiam, volum.* 3. Brun. *de statut. exclus. fæmin. artic.* 6. *nume.* 311. & ex Natta, *tractat. de statut. exclus. fæm. quæst.* 2. *princip. nu.* 19. *versic. Secundo limita,* Roland. *de lucro dot. quæst.* 6. *num.* 5. *versic. Secundo respondo,* Guillen Benedict. *in cap. Rainuntius,* 1. *part. versic. Duas habens filias, num.* 162. *de testam.* Francis. Becc. *dict. consil.* 53. *à num.* 6. optime Petr. Surd. *consil.* 45. *à num.* 15.

ibi; *Cum igitur decretum excludat dotatam cui dos fuit data, non sufficit probare, quod dos fuerit destinata, sed probandum est, quod dos data fuerit, quia vtrumque copulatiue requiritur.* Et infra. *Vbi statutum excludit dotatam, quæ dotes suas recepit, non sat erit probare, quod sit dotata, sed opus erit etiam demonstrare, quod ei dos fuerir actualiter numerata, &c.*

34 ¶ Y en nuestro caso, esto procede sin disputa, siquidem, no es razonable, ni digno de proponerse, que necessitando doña Mariana de alimentarse, pues de otra forma no pudiera viuir, argumento *l. filia tua 5. C. de patri potestat.* ibi: *Subsidium vitæ.* Turret. *consil. 31. num. 10. volum. 1.* Roland. à Valle, *consil. 54. num. 90. volum. 2.* Giurb. *decis. 4. numer. 44.* ibi: *Alias alimentarius necaretur, quia sine illis non potest viuere.* Y no teniendo aliunde de que podello hazer, que del socorro que don Diego su hermano le auia de dar (vt notorium extat) quedase fuera de semejante obligacion con solo auerle prometido dichos ocho mil ducados, sin entregarlos con efeto, ex *dict. l. fin. C. de iur. dot.* & alijs iuribus adductis, supra a *num. 29.* y que el comer no sufre dilacion, Bald. *in l. pactum, C. de collation. in princ.* Surd. *de aliment. titul. 1. quæst. 44. num. 36. & decis. 323. n. 9.* Giurb. *dict. decis. 4. num. 44. in medio.*

35 ¶ Sin que impida a lo referido el dezir que por lo menos desde que se casó doña Mariana, corrio por quenta de don Luis su marido el alimentarla. Porque esto se entiende de la renta que a ella pertenecia deuida por el dicho don Diego, que de ninguna forma por el matrimonio de su hermana quedó fuera de la obligació, en que estaua, veluti in patre notant ex *gloss. in l. obligamur, §. lege de action. & obligation.* Bald. *in l. fin. num. 6. versic. Pone vir, C. de sent. quæ sine cert. quantit. & in cap. iurauit, colum. 2. versic. Item si esset hoc, de probation.* & ex Castrens. Ias. Anto. Guiller. Benedict. & alijs Tiraquell. *de cessante causa limitat. 22. num. 9.* Dom. Couarruu. *de sponsalib. lib. 2.*

lib 2. p. cap. 3. §. 9. num. 23. Baeç. *de non meliorand. cap. 5. num. 4.* Lara de Cordoua, *in l. si quis a liberis, §. sed si filius, num. 4.*

36 ¶ Et in terminis nostri casus, ex aliquibus Mier. *de maiorat. 4. part. quæst. 28. nu. 35.* ibi: *In dubium etiam reuocari potest an frater possessor bonorum maioratus teneatur dotare sororem iam nuptam, & verius videtur, etiam ad hunc casum parrigendam esse obligatianem, quam habent possessores bonorum maioratus dotandi sorores inopes.* Additionator ad Domin. Molin. *de primogen. lib. 2. cap. 15. num. 56.* vbi plures congerit.

37 ¶ Y la razon es concluyente, siquidẽ dos, seu aliměta, non ob eam tantum causam dãtur filiæ, seu sorori, vt maritetur, sed vt alatur, veluti cum Bald. *consil. 456. num. 6. lib. 5. versic. Præterea,* Tiraquell. *dict. limitat. 22. nu. 9. in princip.* Et vt maritus facilius onera matrimonij substinere posit, *l. pro oneribus, C. de iure dot.* cum similib. Et vt denique vxor velut indotata a marito non contemnatur vt fieri solet, *§. sic itaque matrimonia, versic. Si quis enim duxerit, in authent. de nupt. & §. quem autem, in authent. quib. mod. natur. effic. legit.* Bald. *in authent. res quæ, colum. 1. versic. Quæro pater viuens, C. commun. de legat.* vbi allegat *l. si stipulatus, §. si tibi, & l. vtrum turpem, ff. de*

Y asi non inmoramur en mas apoyo de la primera parte deste articulo.

38 ¶ Y en la segunda dezimos, que aun quando lo propuesto tuuiera alguna falencia, quod abest, asiste a doña Mariana cosa juzgada en su fauor: porque auiendo don Luis Beltrã de Caicedo su marido opuestose al concurso de acreedores a las rentas de don Diego por la cantidad destos ocho mil ducados, y mãdado la sentencia de vista graduar este credito en primer lugar; se defendia el susodicho con dezir, *Que no se le auian de pagar estos ocho mil ducados, por quanto cobraua docientos de alimentos en cada vn año, de que tenia recebidas muchas partidas, &c.* supra num. 6. Y sin

ſin embargo ſalio la de reuiſta, confirmando la primera, con quedó executoriado eſte derecho y vencido en eſta parte el dicho don Diego, ad *titul. de except. rei iudic. l. de eadem, l. ſingulis, ff. eod. cap. ſub orta, & ibi gloſſ. de ſentent. & re iudic.* ſiquidé aſsiſten las tres identidades de la *l. cum quæritur, cum ſequentib. de except. rei iudic.* vt notorium eſt.

II. ARTICVLO.

39 ¶ Bien parece que don Diego y ſus Abogados no haran inſtancia en ſola la promeſſa de dote, reconociendo la certeza de lo propueſto en el primer articulo; y que en lo que fundaran ſu juſticia vendra a ſer, en que la tiene ſatiſfecha con las partidas que en diferétes tiempos y pagas tiene recibidos la dicha doña Mariana, y cobró en ſu vida don Luis Beltran de Cayzedo ſu marido, que hecho el computo exceden a los dichos ocho mil ducados, y ſe deuen dineros, como ſe da a entender por vna delas dos ajuſtes de cuentas que Pedro Fernandez de la Chica ſu cótador tiene hechas.

40 ¶ Para ſatisfazer eſte fundamento, y que ſe conozca la poca juſtificacion delo que cõ eſta genaridad don Diego pretende, es neceſſario proceder con diſtincion en quanto a los tiépos en que ſe han hecho las pagas, y cobrado ſe las partidas menudas que las cuentas refieren.

41 ¶ Ad cuius intelligentiá dezimos, q̃ los alimentos executoriados contra don Diego corren deſde la conteſtacion dela demanda, que de ellos ſu hermana le puſo, con vn tercio adelantado, como dize la executoria, que viene a ſer por el año paſſado de 1597.

42 ¶ Y aunque la promeſa de la dote fue deſpues por el año de 98. no ſe vſô deſta eſcritura haſta el ſiguiente de 607. que trató de executarla don Iuan Maldonado, tio, y curador de doña

doña Mariana, lo qual contradixo don Diego en el Consejo donde se hizieron muchos autos, y vuo sentencia de remate, que no surtio efeto hasta que despues de casada doña Mariana con el dicho don Luis, se opuso el año de 15. al concurso de acreedores que auia a las rentas del dicho don Diego, por este credito de ocho mil ducados de la dote, pretendiendo se le diesse lugar y grado como se hizo, y executorio por el siguiente de 618. Con el presupuesto referido que es indubitable en el hecho, satisfaremos a cada partida de por si, por el mismo ordon del memorial del Relator.

Primera partida recibida por doña Mariana, memorial, num. 23. de 534. ducados de entretantos, que en diferentes vezes se mandaron entregar a la dicha doña Mariana.

43 ¶ Cõformes vã las partes en q̃ se pagaron pẽdiẽte el pleyto de alimentos, desde el año de 596. hasta el de 1600. con q̃ no ay duda de q̃ esta cantidad no puede atribuyrse a satisfaciõ de la dote, si no para efeto de entretantos que se dieron.

44 ¶ Pero es necessario aduertir, que tãpoco se han de computar en la suerte principal de los alimẽtos, por auer sido dados paralitis expẽsas, *ex gloss. in l. fin. C. de Carbonian. edict.* Y lo q̃ cõ muchos resuelue el señor Dotor Luis de Molina, vbi Additionat. *lib. 2. cap. 16. num.* 41. Aluar. Valasc. *consult.* 1. *num.* 7. videlicet, que si no obtuuiere el a quien se han dado entretãtos, en la causa principal, no los deue restituyr fenecido el pleyto.

45 ¶ Y en terminos de nuestro caso, hoc est, que aunque vença en ella, no ha de conferir los entretantos, que se le mandaron dar, Petr. Surd. *de aliment. titul.* 1. *quæst.* 124. per totã Dom. Ioann. del Castill. *lib.* 3. *controuers. cap.* 27. *à numer.* 71. *vbi versic. Cæterum*, in medio, inquit. *Alimenta quæ lite pendente dantur iure prouisionis, neq;*

impu-

imputari ne restitui ab actore, qui in causa, vel obtineat, vel succumbat, & in id non solum intelligi respectu mulieris, quæ ventris nomine fuit in possessionem missa, quæ non imputat sibi alimenta, quæ percepit nisi dolose dixerit se pregnãtem. Sed & generaliter (vt dixi) in alijs causis, & in personis quibuscumque quibus ob pauperiatem & iustitiæ præsumptionem non leuem, alimenta deberi iure constiterit.

Partida segunda, tercera, y quarta.

46 ¶ Estas consta por la relacion del memorial, y fechas dellas, auerse pagado antes de el despacho de la dicha executoria de graduació hasta fin de el año de 618. las quales deuen atribuyrse por cuenta de alimentos, y no de los ocho mil ducados de la dote, lo qual se justifica de las causas y fundamentos de derecho siguientes.

47 ¶ El primero, porque aunque es assi que quando vno es deudor de diuersas sumas, tiene eleccion al tiempo de la paga, para dezir por cuenta de que credito la haze, y si lo omitiere, toca al acreedor el declararlo, ad textum in *l. 1. C. de solutionibus*, ibi: *Quod si debitor id non fecit, conuertitur ellectio ad eum, qui accipit.* vbi communiter scribentes, *l. 10. titul. 14. part. 5.* ibi: *E si por auentura el que fiziesse la paga non dixesse por qual deudo la fazia, e el que la recibe señalásse luego vno de los deudos principales, diziendo que la recibe por el, e se callasse el que fazia la paga, entonce deue ser contada en el deudo que señalo, è non en otro.*

48 ¶ Si hallara, que asi por declaracion del mismo don Diego, como elecion desta parte, y autos de la Sala, que le han correspondido consta, que las dichas partidas se han dado por cuenta de los alimentos deuidos a doña Mariana.

49 ¶ Por declaracion de don Diego, patet, siquidem en la suplicacion de la sentẽcia de vista del dicho pleyto de acreedores, dixo entre otras alegaciones con que pretendio excluyr el grado

grado y paga desta dote, *Que no se auia de satisfazer por quanto cobraua docientos ducados en cada vn año, de que tenia recibidas muchas partidas.* Y en otra cōfiessa, que *hasta el despacho dela executoria, lo pagado ha de ser por cuenta de alimentos.* Ecce, como lo recibido confessò auer sido por los docientos ducados de alimentos: y esta confesion in libello le prejudica al que la haze, argumento *l. cum præcum, C. de liber. caus. l. 2. C. de institut. & substit. vbi* Bart. Alexand. & Ias. plura congerit Mascard. *conclus. 368. num. 4. cum sequentib.* & in reo in exceptionibus deducitur, ex *l. 1. C. de his qui possen. minor.* vbi Bart. qui tenet etiam, in *l. 2. §. si quis absonte, in fin. ff. de confess.* Roman. *consil. 59. num. 9. & consil. 70. post num. 10.* Mascard. *dict. conclus. 368. num. 8.*

50 ¶ Y quando dieramos que don Diego no lo vuiesse declarado, doña Mariana, y don Luis de Cayzedo su marido, en cōformidad de la facultad y priuilegio que el derecho les concede, *ex dict. l. 1. C. de solutionib. & dict. l. 10. tit. 14. part. 5.* & alijs vulgatis iuribus, lo hizierō como consta de las peticiones que dieron en la Sala, pidiendo que para en cuenta de sus alimentos, se les satisfiziesse lo q̄ se les deuia, y por los autos della, y cuentas de administradores, donde se dize auer pagadose las partidas que refieren para los alimentos.

51 ¶ El segundo, porque en aquel tiempo no pudieron hazerse a otro fin, y respeto dichas pagas, que a la satisfacion de alimētos, porque auiendo hecho contradicion don Diego sobre la paga, y estando pleyto pendiente, y litigioso, el credito della, no se ha de presumir auerse hecho por su cnenta, como las alegaciones cōtrarias lo afirman aora: porque es necessario q̄ aya total certeza (como lo auia de los dichos alimentos executoriados) ita deducitur ex text. in *l. 1. versic. Quoties, ff. de solutionib.* ibi: *In quod ipse si daberet esset soluturus quoque debito se exoneraturus esset,*

esset, si deberet, id est, in id debitum, quod non est in cō trouersia. vbi gloss. *verbo, non est in controuersia,* ibi: *Id est, quod illud quod non est in controuersia debeat solui, quod dicit certum, & liquidum, non autem id de quo dubium est per controuersiam.* ibidem Bart. *num.* 3. & probatur ex textu *in l. si is cui* 94. *§. Flauius, ff. de solutionib.* eleganter Menoch. *consil.* 121. *num.* 40. *& lib. 3. præsumpt.* 136. *num.* 12. ibi: *Sexto præter causas commemoratas à Papiniano, & eius ordinem, alia subsequitur causa, quam recenset Vlpianus in l. 1. ff. de solutionib. vt scilicet debitor ex duabus causis quarum vna est certa, & clara, altera vero in controuersia posita est solutum præsumatur pro causa certa.*

52 ¶ Y basta que se niegue por el deudor para que se tenga por dudosa, dict. *gloss. in l.* 1. *de solutionib. verbo, non est in controuersia, in fin.* ibi: *Nō autem quod dubium est per controuersiam, id est per negationem. & ibi gloss. magistralis,* ibi: *Dubia res efficitur per negationem.*

53 ¶ Lo tercero, porque respeto del pleito pendiente de acreedores, se podria dezir, no auia llegado el dia de su paga, conque por esto assimismo no deuen las fechas en este intermedio tiempo corresponder a dicha dote, si no a los alimentos que se deuian, *l. cæterum* 3. *in fin.* ibi: *Quod si forte à neutro dictum sit, in his quidem nominibus, quæ diem, vel conditionem habuerunt id videtur solutum cuius dies venit. ff. solut.* Bart. *in dict. l.* 1. *ff. eodem*, Menoch. *dist. præsumpt.* 136. *num. num.* 13. y ibi plures refert.

54 Y esto se comprueua, conque en perjuyzio de los demas acreedores, no se podia sacar la escritura del concurso, por ser necessaria sentencia de graduacion, y saberse en que lugar auia de cobrar cada vno, ni compeler a don Diego a que pagasse esta dote, ex optimo text. *in l. cum ex pluribus* 103. ibi: *Cum ex pluribus causis debitor pecuniam soluit, Iulianus elegantissime debere, ex qua tunc cum soluebat compelli poterat ad solutionem:* ni propriamente puede dezirse deuda la que nō po-

test exigi, argumento *l. fideiussor, obligat. §. fide iussor, ff. de fideiussorib.* Bart. *in dict. l. si is cui, §. Flauius, ff. de solution.* ibi: *nota quod appellatio debiti, simpliciter facta refertur ad debitum, quod potest exigi, aliud non dicitur proprie debitum, sed abusiue, &c.*

55 ¶ Y assi no es verosimil señor, que en tiempo que estaua haziendo tanta repugnancia el dicho don Diego, pretendiendo que no deuia esta cantidad de la dote, en este mismo, con acto tan opuesto y contrario como es el pagar, lo auia de hazer por cuenta della, argumento text. in *dict. l. si is cui 94. §. Flauius, in fin. ff. de solutionib.* ibi. *Quia non est verisimile dominum ad eam speciem soluendis pecunijs, seruum præposuisse, quæ solui non debuerũt, &c.* vbi Bart. in princip.

56 ¶ Lo quarto y vltimo, por la dicha executoria, donde sin embargo de las excepciones de don Diego, en que oponia, *que no se le auian de pagar estos ocho mil ducados a don Luis, por cobrar los docientos de alimentos en cada vn año, de que tenia recibidas muchas partidas,* se pronuncio sentencia de reuista, condenandole en todos los ocho mil ducados, con que se sale de qualquier duda que se pueda mouer por la cosa juzgada que en esto ay, que decidio dos cosas precisas. La vna, calificar este derecho de alimentos, sin embargo de la donacion y promessa de dote que don Diego hizo, ex iam dictis supra num. Y la otra, que las pagas hechas hasta entonces, fueron en satisfacion de alimentos, y no para compensar la dote, como lo supone la determinaciõ nam paria sunt in sententia aliquid esse expressum, vel necessario præsuponi, Paul. Castrens. *in l. 1. C. quando prouocar. non est necess. num. 1.* plura exempla ponit Felin. *in cap. suborta, de re iudic. num.* 4. Alexand. *consil.* 123. *nu.* 8. *lib.* 1. Fulgos. *consil.* 140. *in princip.* Deci. 348. *de duob. num. pen.* Crabet. 174. *num.* 2. Osasc. *decis.* 64. *nu.* 3. Rot. Genuens. *decis.* 103. *num.* 1. Gratian. *disput.* 445. *num.* 20. Salgad. *de protect. Reg.* 4. *part. cap.* 9. *nu.* 21.

21. Dom. Ioann. del Castill. *lib*. 5. *cap*. 104. *nu*. 24. Y asi no pueden ser de embaraço todas las dichas partidas anteriores a esta executoria, para impedir el derecho de la dote.

Quinta partida.

57 ¶ Esta es de 465U. marauedis, que en partidas menudas recibio eldicho don Luis, desde el año de 618. hasta el de 621. y por ellas ajusta el relator, memor. num. 3. auerse dado a quenta de alimentos, asi por los pedimientos desta parte, como por los autos en que se mandaron pagar cartas de pago, y cuentas del administrador, donde lo afirman, con que estamos en el caso y resolucion *dict. l*. 1. *C. de solutionib. l*. 10. *titul*. 14. *part*. 5. *& l*. 1. *ff. de solutionib*. vbi cõmuniter DD. Alexan. Trentacinq. *lib*. 3. *variar. resolut*. 35. *num*. 3. *versic. Inprimo casu*, videlicet, que se declaró para cuenta de que efeto se pagaron, y a esso se ha de estar, qua propter, siendo tan claro y patente non indiget interpretatione *l. ille, aut ille, versic. Cum in verbis, de legat*. 3. cum vulgatis.

Sexta partida.

58 ¶ La sexta es de treinta y seis mil reales, que desde el año de 621. hasta fin de 26. pagó Miguel Nauarro Casanoua, administrador de las rentas de don Diego, en virtud de escritura publica que el susodicho otorgó en fauor de don Luis de Caicedo, y dicha doña Mariana, en que se obligo, y asimismo el dicho don Diego Maldonado, a pagarles esta cantidad, seis mil reales en cada vn año, para acabarle de pagar al dicho don Luis lo que se le deuia, ó deuiesse por los derechos que tenia presentados ante Iuã de Palomares Tiarte.

59 ¶ Cobrose esta cantidad, y las cartas de

de pago dizen, la recibia don Luis por cuenta de la escritura: y vna que otorgò doña Martin de Caizedo de 6.ʒ. reales, dize q̃ los recibe por cuẽta de los derechos que tiene contra dõ Diego, que son vna executoria de alimentos, y otra de ocho mil ducados de la dote.

60 ¶ Destos treinta y seis mil reales, los treinta mil dize dõ Diego que se han de aplicar a la paga de la dote tan solamente, respeto de q̃ quando se otorgó la escritura no estaua en el oficio del escriuano de Camara la executoria de alimentos que contra sus rentas tiene doña Mariana.

61 ¶ Lo contrario, videlicét, que las pagas han de corresponder a los alimentos, ó intereses de la dote no pagada que suceden en lugar della a causa de la retardacion, y que si sobrare alguna cosa, esta ha de ser para defalcar en la cõcurrente cantidad la dote, por ser conforme a derecho, y a las palabras de la obligacion de dicha escritura, ex sequentibus iuris fundamentis.

62 ¶ Porque auiendo desde que se casò el dicho don Luis sustentado ala dicha doña Mariana su muger, y hijos, y lleuado las cargas matrimoniales, con el gasto, ostentacion, y lustre que es notorio, y en este tiempo no entregadosele los ocho mil ducados de la dote que la donacion contiene, y se mandò pagar por la dicha executoria, no es dubitable que vuiesse de auer y cobrar interesses de la dicha dote retardada desde entonces, ad text. in *l. insulam*, 43. *§. vsuras*, *l. cum post.* 70. *§. in dominium*, *de iure dotium*, & de iure Canonico deducitur, ex *cap. salubriter, de vsuris*. Y esto absque alia interpellatione, que auer cumplido de su parte con sustẽtar a la susodicha, Bart. *in dict. l. insulam*, *§. vsuras*, vbi Castrens. & Alexand. Barbos. *in l. de diuisione*, *nu.* 9. *ff. solut. matrimon.* vbi plures congerit Anton. Gabr. *de solutionib. concl.* 10. Couarr.

3. variar.

3. *variar. cap.* 1. *num.* 3. Gratian. *discept. cap.* 277. *& cap.* 920. *n.* 18. *&* 19. Afflict. *decis.* 284. Gram. *decis.* 70. Thesar. 43. *num.* 2. Anton. Fabr. *C. de iure dot. diffinit.* 22. 45. *&* 55. Giurb. *decis.* 70. *num.* 1. Gribell. *decisio.* 149. *in fin.* Castill. *decis.* 51. *num.* 28.

63 ¶ Y aunque se opuso a la vista, que esta dotrina corre y se entiende tansolamente cõtra el padre de la muger, y no en quanto a estraños que dotã, veluti deducitur ex verbis ipsiusmet text. *in dict. cap. salubriter*, ibi: *Generum ad fructus.* Dom. Couarr. 3. *variar. cap.* 1. *versic. cæterũ* Petr. Surd. *consil.* 169. *nu.* 10. a causa de que los padres solamente tienen obligacion a alimẽtar a los hijos, no empero los estraños, notat Surd. *consil.* 169. *num.* 11. Rodrig. *de annu. reditib.* illum retferens, *lib.* 3. *quæst.* 7. *num.* 52. se satisfaze cocluyentissimamente duplici causa.

64 ¶ La primera, con que don Diego en quanto a la obligacion de alimentar a su hermana, no puede considerarse como estraño, siquidem, por derecho le corre la misma que a su padre, *ex dict. l. mutus, de iur. dot. l. tutor. §. fin. l. cum plures, §. fin. de administrat.* & alijs iuribus congestis, supra num. 26. lo qual està canoniçado por la dicha executoria, y assi tantum abest, que este fundamento lo sea en fauor de don Diego, q̃ antes le es omnino contrario; y no pienso que se hallarà dotor q̃ releue a hermano desta obligacion de interesses.

65 ¶ Y la segunda, porque aun quando fuera y se juzgara estraño el susodicho, se deue aduertir, que los interesses de dote retardada, q̃ por el *cap. salubriter* se dispone deuerse al marido son por sustentar las cargas matrimoniales, ibi: *Cum frequenter dotis fructus non sufficiant ad onera matrimonij supportanda.* Y como esta razon corre in qualibet persona dotante, hinc est, que aũque el texto hablô entre suegro y yerno, esto fue, exempli gratia, respeto de que lo ordinario es,

dotar

gò de la suerte principal; quod manifestissime cognoscitur.

66 ¶ Túm, porq̃ auiendo desde q̃ se casó el dicho don Luis sustentado ala dicha doña Mariana su muger, y hijos, y lleuado las cargas matrimoniales, con el gasto, ostentacion, y lustre que es notorio, y en este tiempo no entregadosele los ocho mil ducados dela dote que la donacion contiene, y se mandó pagar por la dicha executoria, no es dubitable que vuiesse de auer y cobrar interesses de la dicha dote retardada desde entonces, ad textum, in *l. insulam*, 34. *§. vsuras, l. cum post.* 70. *§. in dominium, de iure dotium*, & de iure Canonico deducitur, ex *cap. salubaiter, de vsuris*. Y esto absque alia interpellatione, que auer cumplido de su parte con sustẽtar a la susodicha, Bart. *in dict, l. insulam, §. vsuras*, vbi Castrens. & Alexand. Barbos. *in l. de diuisione, nu.* 9. *ff. solut. matrimon.* vbi plures congerit. Anton. Gabr. *de solutionib. concl.* 10. Couarru. 3. *variar. cap.* 1. *num.* 3. Gratian. *disceptat. cap.* 277. *& cap.* 920. *n.* 18. *&* 19. Afflict. *decis.* 284. Gram. *decis.* 70. Thesaur. 43. *num.* 2. Anton. Fabr. *C. de iure dot. diffinit.* 22. 45. *&* 55. Giurb. *decis.* 70. *num.* 1. Gribell. *decisio.* 149. *in fin.* Castill. *decis.* 51. *num.* 28.

67 ¶ Y aunque se opuso a la vista, que esta dotrina corre y se entiende tan solamente cõtra el padre de la muger, y no en quanto a estraños que dotã, veluti deducitur ex verbis ipsiusmet, text. *in dict. cap. salubriter*, ibi: *Generum ad fructus*. Dom. Couarr. 3. *variar. cap.* 1. *versic. Cæterum*, Petr. Surd. *consil.* 169. *num.* 10. a causa de que los padres solamente tienen obligacion a alimẽtar a los hijos, no empero los estraños, notat Surd. *consil.* 169. *num.* 11. Rodrig. *de annu. reditib.* illum refferens, *lib.* 3. *quæst.* 7. *num.* 52. Se satisfaze cõcluyentissimamente duplici causa.

68 ¶ La primera, con que don Diego, en quanto a la obligacion de alimentar a su herma-

na, no puede confiderarfe como eftraño, fiquidem, por derecho le corre la mifma que afu padre, *ex dict. l. mutus, de iur. dot. l. tutor. §. fin. l. cum plures, §. fin. de administrat.* & alijs iuribus congeftis, fupra *num.* 26. Lo qual eftà canoniçado por la dicha executoria, y afsi tantum abeft, que efte fundamento lo fea en fauor de don Diego, q̃ antes le es omnino contrario; y no pienfo que fe hallarà Dotor que releue a hermano defta obligacion de intereffes.

69 ¶ Y la fegunda, porque aun quando fuera y fe juzgara eftraño el fufodicho, fe deue aduertir, que los intereffes de dote retardada, q̃ por el *cap. falubriter* fe difpone deuerfe al marido fon por fuftentar las cargas matrimoniales, ibi; *Cum frequenter dotis fructus non fufficiant ad onera matrimonij fupportanda.* Y como efta razon corre in qualibet perfona dotante, hinc eft, que aunque el texto hablò entre fuegro y yerno, efto fue, exempli gratia, refpeto de que lo ordinario es, dotar los padres a las hijas, pero no para reftringirlo a ellos tantum modo, y afsi aduerfus Couarruu. tenent infignis Nauarr. *in cap. fi fœnerabe ris 14. quæft. 3. num.* 65. & 66. Aluar. Valafc. *cõfultat.* 8. *à num.* 2. Gafpar Rodrig. *de annu. reditib. dict. lib.* 3. *quæftio.* 7. *numer.* 52. videndus Marius Giurb. *decif.* 70. *num.* 1. *in fin.* Auguftin. Barbof. *in collectan. ad ius canonic. in dict. cap. falubriter, num.* 4. nouiter Francifc. Ferrer. *tractat. folut. matrim. temp.* 3. *declarat.* 10. *à num.* 16. in hæc verba.

70 ¶ *Intelligendo etiam eandem obferuationem de exigendis vfuris per maritum, à die onerum matrimonij, non folum aduerfus focerum promittentem dotẽ, feu aduerfus mulierem tantum, Couarruu.* 3. *variar. cap.* 1. *verfic. Cæterum, fed etiam aduerfus quemcumque promifforem extraneum, voluntariè, & abfque vlla iuris necefsitate dotantem. Tametfi enim verba illa, cap. falubriter, ibi: Generum ad fructus. Limitare tantum exiftiment ad exactionem vfurarum in terminis demonftratis per fimilia verba, inter folum generum, & focerum.*

Cæte-

Cæterum considerato, quod regulariter verba legis ad ea quæ sunt in frequentiori vsu solent exprimi, & ita regulariter interpretantur, non quod reducant dispositionem ad illum casum, ad celebrem gloss. in Clement. 1. *verbo, Præsidentes, de rescriptis, vt exinde quamuis decretalis illam suam concipiat dispositionem, per verbum, socer, & verbum, gener, quia frequentior vsus dotandi, & promittendi dotes, venit in simili genere personarum, fit harum mentio, non vero animo restringendi dispositionem ad personas nominatas. Animus autem decretalis satis apertus signifficatur sub finalibus verbis, dum dicit, cum regulariter fructus dotis non sufficient ad onera matrimonij supportanda super ista igitur instantia fundat dispositionem, & cum illa vigeat in qualibet persona dotante, non est quod restringatur ad personas nominatas, gratia frequentioris vsus, &c.*

71 ¶ Petr. Surd. *dict. consil.* 269. *num.* 10. aunque lo opone por contrario, Rodrig. *dict. q.* 7. *num.* 52. no lo es, antes parece afirma en fauor desta parte, y assi se deue entender, pues lo concluye assi disputando el punto en terminos *in tract. de aliment. titul.* 1. *quæst.* 42. *à num.* 30. videndus.

72 ¶ Túm, porque no serà de sustancia lo que se ha alegado por don Diego, scilicet, q̃ la promesa de dote que hizo, y donacion de dichos ocho mil ducados, no fueron principalmente en fauor del dicho don Luis, sino de doña Mariana su muger, con que nunca ha estado en mora de la satisfació dellos, & perconsequẽs, no deue interesses, argumento *l. quæ delegato, & l. seruum filij, §. eum qui chirographũ, de legat.* 1. Ruin. *consil.* 121. *per tot. præcipué, n.* 2. Phan. *tract. de dote, versic. Restituenda, num.* 38. Surd. *de aliment. tit.* 1. *q.* 42. *à num.* 64.

73 ¶ Porque siendo accion de don Luis la promesa de dote hecha a su muger, eo ipso, q̃ contraxo matrimonio con ella, y la sustentò, y lleuó las cargas matrimoniales, se le adquirio derecho a la cobrança, taliter, que retardando

sele la paga, se le deuieron interesses, veluti in casu animaduertit, Surd. *dict. titul. 1. quæst. 42. n. 70.* ibi: *Quod vbi dos est promissa vxori, non liceat marito petere alimenta etiam si vxor cesserit dotis nomine nomen debitoris. Sed magis placet prima oppinio, quia attenta communi opinione, quæ habet quod dispositio, cap. salubriter contineat ius generale, non autem spetiale in dote fatendum est quemcumque debitorem mariti ex causa dotis teneri ad interesse, quod maritus patitur ob retardatam dotis solutionem, ex quo interim substinet onera matrimony, &c.*

74 ¶ Lo otro, porque esta question ajustandola al verdadero hecho de lo que ha passado, y del estado que tiene, se conuence resultar la disposicion de derecho en fauor desta parte, si quidem, si don Diego se halla vencido por executoria desta Real Chancilleria, a que pague a cierta y determinada persona, como lo fue el dicho don Luis de Caizedo, marido de su hermana, los ocho mil ducados de la dote que le prometio por la donacion del año de 98. como es cierto, patet manifeste, que teniendo mas fuerça la cosa juzgada que la promesa, es precisso q̃ si por esta se halla obligado a pagar interesses, etiam quod fuisset extraneus el dicho don Diego *l. fin. §. præterea, C. de rei vxor action.* vbi eleganter Bald. *l. insulam 43. §. vsuras, l. cum post 70. §. in Dominum, de iur. dot. c. salubriter, de vsur.* Nauarr. Rodrig. Giurb. Barbos. & alij proxime relati, lo esté fortiori ratione por aquella, nam propter, quod vnum quodque tale, & illud magis, *auth. multo magis, C. de sacrosanct. Eccles.* quem text. sic summat Bart. *propter quod vnum quodque tale, & illud magis*, ibi Bald. & Castrens. *Clement. vnic. & ibi gloss. de reliqui, & vener. sanct.* Euerard. *in thopic. legalib. in loco à minori*, vbi plura iura cumulat.

75 ¶ Con que assi por esta consideració, como la mora en que incurrio don Diego, nihil dubij quin teneatur ad fructus dotis, *l. curauit, de action. empt.* gloss. & Doctores, *in dict. l. de diuisione*

ne solut. matrimon. fatetur ipsemet Ruin. *dict. consi.* 121. *num.* 3. *&* 2. eleganter Surd. *de aliment. titul.* 4. *quæst.* 20. *num.* 7. *&* *consil.* 290. *num.* 31. *lib.* 2.

72 ¶ Y con la circunstancia de auer sustẽtado el dicho don Luis a la dicha doña Mariana y sus hijos, ob quod huiusmodi inter vsurium, conceditur ex supra relatis, & docent Bart. in *l. ad qui natura*, *§. non tantum*, *de negot. gest. & in dict. l. insulam*, *§. vsuras*, *ff. solut. matrimon.* Alexand. *consil.* 74. *num.* 1. *&* 2. *lib.* 5. Gratian. ex multis, *disceptat. cap.* 427. *num.* 2.

73 ¶ Quod procedit absque interpellatione secundum relata, supra num. saltem lapso viennio, ex dict. *l. fin. §. præterea*, *C. de rei vxor action.* Corn. *consil.* 145. *num.* 5. *lib.* 2. Casttens. *consil.* 11. *num.* 4. *versic. Quatenus autem*, *lib.* 1. Alexand. *in l. quod te*, *num.* 9. *in princip.* Angel. Aretin. *in §. fuerat*, vbi Ias. *num.* 20. *institut. de action.* Bellon. *consil.* 23. *num.* 3. Roland. à Valle, *consil.* 65. *num.* 1. & sequentibus, Cardinal. Tusch. cõclus. 393. *num.* 13. *verbo*, *mora*, Petr. Surd. *decis.* 341. *num.* 3.

74 ¶ Túm, porque deuiendose dichos interesses, como es cierto, estos tienen de corresponder a la cantidad de la dote, argumento, *textus*, *in l. ex annuo* 15. *in princip.*, *ff. de donat. inter.* melior text. *in l. si cum dotem* 22. *§. sin autem*, *in fin. ff. solut. matrimon.* ibi: *Quatenus necessitas imponatur marito omnem talem mulieris sustentationem sufferre, & alimenta præstare, & medicinæ eius succurrere, & nihil prætermitti, quæ maritum vxori ad ferre decet, secundũ dotis quantitatem*: optima *l. cum vnus*, *§. alimentis*, ibi: *Alimentis viri boni arbitratu filij relictis ab hærede filio pro modo legatæ dotis quam solam pater ex hæredatæ filij nubenti dari voluit atque pro incrementis ætatis eam exhibendam esse respondi, non pro viribus hæreditatis.* vbi gloss. *verbo relictis*, *& gloss. marginalis*, *lit.* C. ibi: *Alimenta regulantur pro qualitate legatarij, & pro quantitate patrimonij defuncti præstanda sunt. l.* 22. *infra eodem.* Hoc tamen fallit quoties vna cum alimẽtis

 dos

dos legata est, tunc enim alimenta commensuranda sunt ex dotis quantitate.

75 ¶ Et ex dictis iuribus probat in casu Bart. *in dict. l. si cum dotem*, §. *sin autem, num.* 5. Speculat. *titul. de dot. post diuortium*, §. *formatis, numer.* 15. Ludouis. Roman. *singular.* 538. videndus vbi addition. ex Campeg. *de dote, part.* 2. *quæst.* 64. Surd. *consil.* 105. *num.* 38. & in terminis fauore mariti cui dos est promissa, docent Bald. *consil.* 58. *lib.* 2. *dubitat.* 4. Crabet. *consil.* 189. *num.* 9. Petr. Surd. *de aliment. titul.* 4. *dict. quæst.* 20. *numer.* 7. ibi: *Quarto eodem modo alimenta præstanda sunt marito, qui moram passus est in dotis solutione, quia ea secundum quantitatem promissæ dotis taxatur.*

76 ¶ Y siendo lo prometido ocho mil ducados (aunque el Senado de Sicilia, determinó se pagasse siete por ciento, vt videre est per iuribus *decis.* 72. *in fin.*) lo menos que de intereſſes pueden corresponder a esta dote, vienen a ser quatrocientos en cada vn año, a razon de cinco por ciento, que es lo que juzgô el de Napoles, quasi in simili casu, teste Afflict. *decis.* 284. *in fi.* ibi: *Vnde cum dicta domina erat inops, & non habuit modum aliter viuendi, fuerunt sibi taxata alimenta sua vsusfructus ipsarum dotium ad rationem quinque pro centenario. per text. in authent. de non alien,* §. *si vero alicuius.* Y lo que segun redituan los censos, pudiera gana, el principal desta dote si se vuiera entregado al marido, y empleadole, vt inquit Grammatic. *decis.* 103. *num.* 92. siendo tan facil en España el hallar possessiones ó censos en que echarlo, vt considerat Dom. Couarruu. *lib.* 3. *variar. cap.* 1. *num.* 3. *versic. Sexto, ad fin.*

77 ¶ De que se induze, que auiendo en los años de 621. hasta el de 26. pagadose por cuẽta *de sus derechos* al dicho don Luis, treinta y seis mil reales, lo que conforme a rigor de justicia se ha de entender es, que pues se deuen intereſſes (vt late probauimus) estos es precisso computar y satisfazer en primer lugar, que suceden

loco

loco alimentorum, y es vno de los derechos de don Luis, y lo que sobrare para en cuenta de lo principal de la dote deuida por la executoria al susodicho, en conformidad de lo pactado por la escritura, ibi: *Por cuenta de los derechos,* ad textum in *l. in traditionibus, ff. de pactis, & l. 1. C. eodem l. 1. ff. de solutionib.* ibi: *Possumus enim certam legem dicere ei quod soluimus. l. 1. C. eod.*

78 ¶ Y quando esto no se vuiera declarado, como se hizo por las partes: quien podrá dudar que la paga hecha con generalidad, ha de corresponder al debito de vsuras, y interesses, antes que a consumir la suerte principal? *ex dict. l. 1. C. de solutionib.* ibi: *Sine vter voluntatem suam expresserit prius in vsuras, id quod soluitur, deinde in sortẽ accepto feretur. l. in his, §. imperator, in princip. ff. eodem,* Ioann. de Immol. *in l. 1. ff. eodem, nu. 3.* Angel. *ibidem, num. 1.* Alberic. *num. 1.* Trentacinq. *variar. resolut. lib. 3. resolut. 35. num. 1.* Petr. Surd. *consil. 290. num. 61.* Laderch. *consil. 162. num. 1.* Ioann. del Ker. *disceptat. iur. disertat. 2. numer. 25.* Rota apud Farinat. *in post. tom. 1. decis. 74. num. 6.*

79 ¶ Sin que se pueda oponer, que no pudo considerar don Diego este derecho de interesses al tiempo de la obligacion quando la otorgó, por no auer executoria en que se mandassen pagar, ad text. *in l. in his, §. Imqerator, versic. Quod generaliter, ff. de solutionib:* ibi; *Quod generaliter constitutum est, prius in vsuras nummum solutum accepto ferendum, ad eas vsuras videtur pertinere, quas debitor ex soluere cõgitur.*

80 ¶ Nam conuincitur hæc obiecto, con que basta, quod iure ciuili, seu Canonico, se deuiessen, para que se entienda la paga hazerse a cuenta dellos, ad tex. *in l. si vsuras, C. de vsur.* Ioã. de Immol. *in dict. l. 1. ff. de solutionib. num. 3. in medio,* Gregor. Lop. *in l. 10. titul. 14. part. 5. verbo,* Tal deuda como esta, ibi: *Sed an prius in vsuram, quam in sortem, l. 1. C. eodem, dicit. Quod prius in vsuras, gl. & DD. laborant in hoc, in dict. l. 1. & nulla videtur suf*

ficiens

ficens ratio, & lex ista partitarum decidere videtur, quod & si debitum sit cum pæna, vel vsuris (nulla facta electione) solutio cedat in illum debitum: non tamen declarat an prius in vsuras, vel in sortem: vnde non videtur recedendum à iure communi, in casu quo tanquam interesse vsuræ licitæ peterentur, & possent de iure isto, & de Canonico exigi, &c.

81 ¶ Y de que iure Canonico, & ciuili debeant vsuræ retardatę dotis nemo est qui dubitet, ex *dict. cap. salubriter, de vsur. l. insulam, §. vsuras, ff. de solut. matrimon. l. cum post, §. in domum, de iur. dot.* & ex alijs iuribus millies relatis in hac nostra allegatione.

82 ¶ Y en terminos de nuestro caso, videlicét, que se ha de entender satisfazerse primero dichos intereses al marido dela dote retardada, que lo principal della, se prueua *ex dict. cap. salubriter, de vsur.* ibi: *Sane generum ad fructus possessionum, quæ sibi socero sunt pro numerata pignori obligatæ, computandos in sortem non credimus compellendum cum frequenter dotis fructus non sufficiant ad onera matrimonij supportanda, & in onore vidua soluto matrimonio. optimus text. in l. titia cum propter dotem 48. ff. de solutionib.* ibi: *Titia cum propter dotem bona mariti possideret, omnia pro domina egit: reditus exigit, & mouētia distraxit. Quæro an ea, quæ ex re mariti percepit, in dotem ei reputari debeant. Marcellus respondit, reputationem eius, quod proponeretur, non iniquam videri: pro soluto magis habendum est, quod ex causa mulier percepit. Sed si forte vsurarum quoque rationem arbiter dotis recuperandæ habere debuerit: ita est computandum, vt pro, vt quidque ad mulierem peruenit, non ex vniuersa summa decedat, sed prius in eam quantitatem, quam vsurarum nomine mulierem consequi oportebat, quod non est iniquum:* vbi Accurs. *gloss. magn.*

83 ¶ Neque vlius erit momenti, lo que se podrà replicar, que siendo la deuda con interesses, se ha de juzgar satisfecha antes por ser durior como se vé, pues van corriendo, que no dichos interesses, de los quales no podia auer te-

mor que resultassen otros, *l. 1. 2. & 3. l. cum ex pluribus, l. si ex pluribus, ff. de solutionib.* vbi communiter scribentes, *dict. l. 10. titul. 14. part. 5. in fin.* ibi: *Estonce deue ser contada la paga tan solamente en tal deuda como esta, que es mas graue.* Menoch. *lib. 3. dict. præsumpt. 136. à num. 2.*

84 ¶ Porq̃ se limita en la deuda reditual, donde por la mora en que incurrio el obligado con no auer satisfecho en tiempo, està constituido por derecho, quod prius solutum sit in vsuras, *ex dict. l. 1. C. de solutionib. l. in his, §. Imperator l. si vsuras, C. de vsur.* & alijs auctoritatibus proxime congestis, & deducitur ex *dict. l. 10. partit.* ibi: *E si acaeciesse, que el que fiziesse la paga, nin el que la recibe, non señalaron por qual deudo la fazian, entonce si las deudas fueren iguales, que non aya agrauamiento ninguno de pena, nin de V S V R A, &c.* Ergo si adest debitum vsurarium in primis soluendum:

85 ¶ Optime Bart. *in dict. l. 1. de solutionib. num 9.* Paul. Castrens. *num. 6.* Immol. *num. 3.* Sigismund. Scacc. *in tractat. de cambijs, & comerc. §. 2. gloss. 5. num. 99.* Petr. Surd. *dict. consil. 290. nu. 6.* que hablando en nuestro caso de paga de dote q̃ se auia retardado al marido, inquit in hæc verba: *Pariter non aduersatur, quod in dubio fructus percepti extinguere debeant debitum dotis tanquam magis efficax, & promissum cum stipulatione, obligatione bonorum constituto, & alijs clausulis: non autem inter vsuria, quæ non fuerunt promissa: Respondo enim, quod in vno eodemque debito vsurario, non fit distinctio, vtrũ sit magis efficax, sed si illum solum subest, semper solutio cedit in extinctionem vsuræ potius quam sortis; vt probatur in l. 1. C. de solutionib. l. in his, §. Imperator, ff. de solut. l. si vsuras, C. de vsuris; gloss. in l. 1. ff. de solut. vbi Bart. num. 9. Angel. Immol. & alij, ff. de solut. idem Bart. in l. cum ex pluribus, num. 2. in fin. ff. eodem titul. Ruin. in consil. 136. nu. 14. volum. 4. & in cõsil. 162. num. 17. volum. 5. & hoc est specialiter inductum ex Principum constitutione in vsuris, quod & si debitum principale sit durius, & grauius, tamen solutio cẽ*

tur facta in dubio in solutionem vsurarum propter morã debitoris in soluendo, vt inquit Bart. dict. l. 1. nume. 9. ff. de solutionib. & in hoc voluit etiã Angel. ibi, & quã uis aliqui hanc rationem reprehendant, tamen conueniũt in hoc omnes, quod sit specialiter inductum in vsuris, & non procedat in alio accessorio debito, vt per Immol. in d. l. 1. colum. 2. in fin. versic. In ea, gloss. ibi alij dicunt, &c. Ideo ex suo promptuario tres profert rationes. Prima quod ita vsu seruatur, vt debitores prius soluat vsuras, quam sortem, & innuit, text. in dict. l. cum ex pluribus Secunda est, quod est vtilius debitori soluere prius vsuram quam sortem, vt longiorem consequatur dilationẽ ad soluendum: addit, & tertiam, quod ita sufficit sancitũ fuisse, licet dura sit lex. Vult autem expresse Immol. quod sit speciale, & non trahatur ad pœnam, & alia accessoria, idem voluit Ruin. in dict. consil. 136. num. 14. & consil. 162. num. 17. non ergo censetur, solutio facta in extinctionem vsuræ, quia debitum vsure sit grauius, quia vere grauius est debitum sortis, vt admittit etiam Castrens. in dict. l. 1. sed id fit odio debitoris morosi, & quæcumquẽ sit ratio sat est, quod & si grauior sit sors, tamen leges ita voluerunt.

86 ¶ Probat etiam ex Surd. vbi proxime & ex Ruin. *consil.* 136. *nu.* 14. *lib.* 4. Ioann. Vincent. de Anna. *allegat.* 54. *in princip. & alleg.* 112. *num.* 1. Fab. Ann. *consil.* 30. *num.* 5. *lib.* 1. Ioann. Franc. Pont. *consil.* 15. *num.* 10. & alijs Stepha. Gratian. *disceptat. cap.* 224. *num.* 30. *videndus.*

87 ¶ Tûm, porque aun quando los fundamentos referidos no fueran tan eficaces (quæ nostro videri concludentissima sunt) y se vuiesse de estar a la regla, *dict. l. 1. 2. & 3. l. cum ex pluribus, & l. si ex pluribus, ff. de solutionibus,* videlicet quod solutio in duriorem causam facta censeatur, no puede auer, ni juzgarse otra mas, que esta por ser de alimentos para el sustento y conseruacion de la vida, sin los quales de ninguna manera se puede passar, *l. 2. de re iudic. l. nec a re, ff. de liber. agnoscend.* Turret. *consil.* 31. *num.* 10. *volum.* 1. Roland. *consil.* 54. *num.* 90 *volum.* 2. Giur

ba,

ba plures congerens; *decis. 4. num. 44.* Y asi lo recibido se deue atribuyr respectiue a este derecho, quod durius considerat in specie Bartol. in *dict. l. si ex pluribus 103. num. 2. ff. de solutionib.* ibi: *Et dico plus quod si inter istas causas esset vna grauior altera, quia per vnam solutionem quis custodit famam suã per aliam custodit membrum vel vitam, certe intelligitur solutio facta in grauiorem causam, argumen. l. 1. de his qui sibi mort. consciuer.* Philippus Decus, *de regul. iur. in l. si in duabus, regul. 104. num. 2. versi. Et regula*, ibi: *Et regula ista videtur etiam procedere, si aliud debitum esset minoris summæ, quia qualitas infamiæ. Videtur præponderare, vt probatur hic, nam causa ista, quæ respicit infamiam, semper in dubio reputatur grauior, ita Bart. in l. cum ex pluribus, & ibi videtur limitare, hoc nisi ageretur de grauiori causa, quæ respiceret conseruationem membri, vel vitæ.* Menoch. *dict. præsumpt. 136. lib. 3. num. 3.* ibi: *Declaratur autem prædicta traditio, vt non procedat quãdo ageretur de causa grauiori, sicut illa est, quæ vitam ipsam, vel membri conseruationem respiceret, illa enim præualet, & ob eã solutum præsumitur.*

88 ¶ Túm, porque quando las palabras de la dicha escritura estuuieran dudosas enel entendimiento dellas, ibi: *Para en quanto de los derechos, &c.* parece nos saca de controuersia la carta de pago que de los seis mil ducados de la vltima paga otorgó don Martin de Caizedo, donde dixo, *que los recibia por cuenta de lo que deuia don Diego, de los derechos que doña Mariana tenia cõtra el, ante Iuan de Palomares, que son vna executoria de alimentos, y otra de ocho mil ducados de la dote.*

89 ¶ De que se induzen dos cosas precissas. La primera, que no auiendo dicho clara y indiuidualmente el dicho don Diego como deudor que era tempore solutionis in quam soluebat causam, vtrum ratione dotis, vel vsurarum illius, seu alimentorum, lo hizo el acreedor refiriendo, que la paga que recibia era por el vno y otro derecho, y no auiendolo contra el dicho

el

el deudor se ha de estar a lo mencionado por esta eleccion, ex *dict. l. 1. ff. de solut. & similibus relatis, supra num.* & tenet *dict. l. 10. titul. 14. part.* 5. ibi: *E el que la recibe señalare luego vno de los deudos principales, diziendo, que la recibe por el, è se callasse el que fazia la paga.*

90 ¶ La otra, y principal, que con la expression de las dichas razones se declarò lo general de las palabras de la dicha escritura, ibi: *A cuenta de los derechos.* Dando a entẽder, que los derechos eran el de la dote, y alimentos que cõtra su hermano tenia la dicha doña Mariana, y no el de la suerte principal de la dote; como mal procura dar a entender el dicho don Diego, nã verba dubia ex subsequentibus declaratur, argumento text. *in l. si seruus plurium, §. fin. ff. de legat. 1. l. quamuis, C. de fideicommis. l. 1. ff. de reb. dub. l. si cum fundum, ff. de verbor. oblig.* & ex mier. Menoch. Gutierr. & alijs, Dom. Ioann. del Castill. *lib. 2. cap. 26. num. 16.* Mantic. *de coniectu. lib. 4. tit. 15. nu. 4.* plura iura cumulat, Surd. *consi. 224. num. 7.*

91 ¶ Et in specie solutionis ex Bald. *in l. si certis annis*, Martin. Laudens. *tract. monet. nu. 31.* Menoch. *consil. 19. à nu. 20.* & cum Brun. *de augment. monet. in 2. præsupponit, num. 17. in fin.* Corn. *consil. 181. num. 73. post medium, lib. 2.* Surd. *consil. 224. num. 14.* Gratian. *disceptat. cap. 417. num. 19. & num. 26.* ibi: *Et est ratio, quia facilius ex forma solutionis declaratur præcedens obligatio ambigua, quam quod certa tollatur, quare vbi agitur de declaratione actis dubij allegari potest qualitas sequutæ traditionis,* Dom. Præs. Valençuel. Velazq *consil. 78. n. 19. versic. Et cessat.*

92 ¶ Y no solo se hallã declaradas dichas palabras, *para en cuenta de los derechos* por esta paga vltima, y carta de pago proxime relata, que el dicho don Martin de Cayzedo dio, sino por el poder en causa propia que Miguel Nauarro Casanoua, administrador de la hazienda, y que inter-

interuino en la misma escritura, otorgó en fauor del dicho don Luis el año de 622. que es en el tiempo de las partidas tocantes a esta sexta, de qua nobis est sermo, donde dixo lo daua para que cobrasse a cuenta de los seis mil ducados *que le estan mandados pagar a la dicha doña Mariana Mal donado, de los alimentos que le dà don Diego su hermano.* vt videre est, memor. num. 9. partida, n. 39. Con que mas se justifica la resolucion referida, ex Bald. Corn. Menoch. Surd. & Gratian. nunc relatis.

93 ¶ Y vltimamente, a esta consideració ponit falcem ad radicem, la escritura de los veinte y siete mil reales, que las partes otorgaró despues de cumplido el plazo de la de los treinta y seis mil reales, donde dizen, que han tratado pleyto ante Iuan de Palomares, por los ocho mil ducados, de la dote, y otras cosas contenidas en el dicho pleyto, y que por los derechos que tiene conforme a los dichos pleytos, paga esta cantidad: ecce declarationem manifestam, por la qnal se conuence auerse hecho la obligacion por el derecho de alimentos, y de la dote, siquidem, no ha auido otros pleytos entre ellos que por estas dos causas, ni se puede entender de otros derechos, vt infra apparebit in septima partita: con que siendo la glosa y interpretació no de terceros ni estraños, que por no auer interuenido pudiessen diuinar, como ordinario se haze en palabras de volútad agena, teste Bald. *in l. præcibus, C. de impuber. num.* 3. Crabeta, *consil.* 98. *in fin. lib.* 1. Menoch. 107. *num.* 48. Mantic. *de coniectur. lib.* 3. *titu.* 2. *num.* 1. por la dificultad que esto tiene, *l.* 1. *in princip. C. de annal. excep ti.* si no de las mismas partes, que es la mejor, principal, y a la que se ha de estar, Bald. *consil.* 407. *colum. fin. sub verbo, tangitur,* Simon de Præt. *de interpretat. vltimar. volunt. lib.* 1. *disputat.* 1. *colu.* 4. *num.* 17. nam eius est interpretare cuius est condere, *cap. inter alia, de sentent. excommunicat.* es pre-

cisso gouernarnos por ella, y que no se juzgue vna diferente de la otra, siendo toda vna misma causa, *l. cum qui ædes, ff. de vsucapionib. cap. cognouimus 12. quæst. 2. cap. quia circa, de priuileg. cap. cum in tua 30. de decim.* Barbos. *axiomat.* 135. *num.* 7. vbi copiese.

94 ¶ Túm etiam, porque aun quando todo lo que se ha ponderado faltasse (quod absurdum iniquumque foret) se deue aduertir, que el arbitrio que se cócede al deudor, ó al acreedor en defecto de elegir aquel para que diga inquam causam soluat, nó es absoluto, si no regulado a toda la justificacion, hoc est, a lo mismo que cada vno quisiera se hiziesse con el, *dict. l.* 1. *ff. de solutionib.* ibi: *Quoties vero non dicimus: id quod solutum sit in arbitrio est accipientis, cui potius debito acceptum ferat, dummodo in id constituat solutum, iu quod ipse si deberet esset soluturus.* Et infra: *Æquissimum enim visum est, creditorem ita agere, rem debitoris, vt suam ageret.* vbi communiter DD.

95 ¶ Stephan. Gratian. *disceptat. cap.* 224. *num.* 3. ibi: *Firmandá est conclusi. Quod arbitrio legis statur, vbi arbitrium hominis non reperitur, ita vt electio, quæ conuertitur ex dispositione legali, non detur libere; sed tanquam ad bonum virum, & ille dicitur bonus vir, qui ita eligit vt creditor, sicut eligeret vt debitor; & qui in causa alterius facit, quod sibi fieri vellet, iuxta illud quod tibi fieri non vis alteri ne feceris, cum nó debeat quis ab alio requirere, quod ipse nollet per alium a se requiri, neque enim esset audiédus, qui petit id quod contrarium esset postulaturus.* Dom. Præs. Valençuela Velazq. *consil.* 78. *num.* 21.

96 ¶ Y quien duda señor, que si donDiego se hallasse acredor por dos executorias, vna de alimentos, y otra de ocho mil ducados de otro credito separado, que no auia de querer perdiendo el derecho de los alimentos, cobrar minutatim, y por partidas tan pequeñas, como a razon de a tres, quatro, ó seis mil reales en cada vn año, la deuda mayor, y sin interes della? Esto

to lleua justificacion? Tiene camino? Hemos de reduzirnos a creer que lo haria? Minime quidé. *Ergo non est audiendus.* vt inquit Gratian. *dict. cap.* 274. *nu.* 3. *in fin.* Ergo *non agit rem creditoris vt suam* ergo *non constituit solutum in id, quod si ipsis fuisset facta solutio eligeret. dict. l.* 1. *de solutionib.* cũ similib.

97 ¶ Alias enim, se siguirian los inconuenientes que traen pretender cõpeler al acreedor a que no cobrasse su credito de vna vez, contra text. *in l. tutor, §. Lucius, ff. de vsur. l. si vsuras, C. de vsur. l. planè, ff. famil erciscund. l. cum hæredes* 4. *§.* 8. *ff. de stat. liber. l. hæredes, §. idem iuris, ff. famil. erciscund.* Bart. in *l. quidam* 21. *ff. si cert. petat.* Gratian. *decis. Marchiæ* 146. *num.* 4. Dom. Præs. Valẽçuel. Velazq. *consil.* 60. *num.* 73.

98 ¶ Y asi por no incurrir en este absurdo, se juzga en el derecho, q̃ la paga hecha por el deudor de principal y intereses, en primer lugar satisfaze aquestos, y el residuo se aplica ala suerte principal, veluti cum Bart. Castrẽs Surd. Gratian, & alijs, diximus num. & eleganter demonstrat Ioann. de Immol. *in dict. l.* 1. *de solutionib. in princip.* Cinus, *in rubric. C. eodem titul. num.* 2. ibi: *Secundo opponitur dicitur hic si soluit ex pluribus causis, nec actum est in quam causam cedat solutio prius cõuertitur in vsuras. Sed contra hoc: quia imò prius in sortem, nam grauior est causa, cum sors pariet vsuram non vsura vsuram, & sic obest, ff. eod. l.* 4. *&* 5. *coniuncta, l. vltima, de vsur solu. omissis alijs dicendum est, quod cum debitor ex diuersis causis soluit, & nihil est actum aut illæ causæ sunt æquæ æquales, & separatæ Tunc verum est, quod debet in grauiorem causam fieri computatio, vt dictis legibus, supra de vsur. l. an bonæ fidei, aut illæ plures causæ sunt conuentæ quarum vna alteri est accessoria, & tunc non debet in grauius debitum computari: verbi gratia, debeo tibi decem nomine sortis, & alia decem nomine vsurarum, soluo decem, nec est actum inter nos in quo debeat prodesse solutio: dico quod tũc cedet non in grauius debitum, sed in solutione vsurarum. & sic loquitur hic, & de vsur. l. si vsuras. Et est ratio*

quia

quia iura per suam interpretationem nolunt conditionem creditoris facere deteriorem. Modo ita est quod si aliquis debet creditori decem in sorte, decem in vsuris. Ita debita sunt adeò connexa, & adeò vnum debitum reputantur, quod creditor non tenetur sortem recipere sine solutione vsurarum, vt ff. de vsur. l. si tutor, §. Lucius, & l. si vsuras, nam particularis solutio plurima confert incommoda, vt ff. famil. erciscund. l. planè; si igitur creditor in isto casu a suo debitore recipit decem, non est interpretandum, nec præsumendum quod recipit, vt cederent in solutionem debiti sortis, quia tunc grauatur nimis creditor, cum sortem non potest cogi recipere sine vsuris, quare interpretandum est, vt cedat in debitum vsurarum, argum. præallegat. legum, &c.

99 ¶ Y fuera muy buena vrbanidad, y correspondencia, que pudiendo don Luis en virtud de su executoria cobrar en primer lugar sus ocho mil ducados de la dote de doña Mariana su muger de vna vez, y luego incontinenti, haziendo daño, y causando costas, y otras molestias a la hazienda de don diego, que se le pagasse la buena obra de auerse conuenido en ir recibiendo por tan dilatado tiempo, cantidades tã pequeñas por cuenta de sus derechos, con que perdiesse los alimentos, y interesses de la dote; siendo assi, que es cosa constãte por autoridad de dotores, que interuiniendo debito con vsuras, y otro sin ellas, pero de mutuo, que por amistad y cortesia se auia hecho pagandole sin distincion, nihilominus, que de derecho auia de corresponder a la mas graue causa, que es a la en que corren vsuras (ex vulgatis iuribus) por ser la mas dura; en este caso, ad hoc vt vrbanitas, non cesset, neque equitas, deue aplicarse a la de el mutuo, ita Angel. *in dict. l. 1. ff. de solutionib. n. 4. versic. Vel pone*, Immol. *ibidem, colum. 3. versic. Item posset*, Iacob. Mandell. *consil. 121. num. 47. lib. 2.* & ex illis Gratian. *disceptat. cap. 105. num. 15.* ibi: *Cum soluens etiam præsumatur soluere, vt sibi vtilius est, Alexand. consil. 55. colum. 2. lib. 5. dummodo*

modo non obstet vrbanitas, aut æquitas, tunc enim non habetur consideratio maioris vtilitatis debitoris, quando videlicet quis suscepisset duas summas pecuniarium ab amico alteram mutuo alteram sub vsuris: nam si contingat simplex solutio vnius summæ præsumitur potius in causam extinctionis mutui, vt minus grauetur amicus creditor qui mutuauit.

100 ¶ Lo qual es en tãta manera verdad que no por suspender el marido el termino dela paga de la dote, es visto remitir los intereßes de lla del intermedio tiempo, vt in casu consideràt Bald. Nouel. *in tract. de dote, p. 7. priuil. 3. nu.* 2. Sot. *lib. 6. de iust. & iur. art. 2. col.* 8. D. Couarr. 3. *variar. c. 4. illat.* 6. Nauarr. *in comment. sup. c. si fæneraberis,* 14. *q.* 3. *n.* 74. porq̃ semejantes conuenciones se entienden, segun disposicion de derecho, *c. cum dilecti, de consuet.* Felin: *in c. cum M. de constit. in princ. & in c. causam quæ de rescript.* vtramque conclusionem ex dictis *i*uribus cum Cagnol. *in l. curauit. C. de action. empt. n.* 43. probat Ioan. Bapt. Lup. *de vsur. in repetit. d. l. curauit, commnet.* 1. *§.* 4. n. 76. ibi: *Nihilominus à præcedenti opinione, tanquam vera, & magis communiter recepta non est recedendum, Couarru. lib. 3. variar. c. 1. n. 3. vbi ipse fortius arbitratur conclusionem procedere, etiam si promittenti dotem fuisse à viro concessa dilatio ad illam soluendam, huiusmodi enim conuentio dicitur fieri secundum dispositionem iuris, &c.*

101 ¶ Verum, concurriendo en el caso presente executoria a parte de alimentos, la deuda y obligacion que a la paga dellos le corre a don Diego, las disposiciones de todo el derecho que quomodocumque se consideren, estan fauoreciendo a doña Mariana Maldonado su hermana, no parece auer duda, q̃ los treinta y seis mil reales pagados por cuenta delos derechos q̃ contra el tenia la susodicha, ayan de corresponder a los alimentos, ó intereßes de dote retardada, y a la suerte principal della.

K Seti-

102 ¶ Esta es de veinte y siete mil reales que el año de seiscientos y treinta y vno, se obligaron a pagar don Diego Maldonado, y el dicho Miguel Nauarro Casanoua su administrador, en quatro años, a razon de a seis mil en cada vno, y mas tres de contado, haziendo relacion, que auian tratado pleytos ante Iuan de Palomares Tiarte, pretendiendo esta parte, *se le auian de pagar ocho mil ducados de la dote, y otras cosas contenidas y declaradas en los dichos pleytos, a que se remiten, y que por los derechos que tiene en conformidad de los dichos pleytos, se han conuenido en que se le pague al dicho don Luis esta cantidad.*

103 ¶ No admite disputa de que esta cãtidad fue por los alimentos, y suerte principal de la dote, siquidem, los pleytos que ha auido, y passaron, y estàn ante Iuan de Palomares, hã sido dos, videlicet, la dicha executoria de alimentos, y la de la dote: y assi refiriendose a los derechos dellos, es lo mismo que si los vuiera especificado, ad *dict. l. ait prætor*, §. *si iudex, de re iudicat.* ibi: *Quasi quantitatem nominaret, quæ testamento, vel codicillis relicta est.* que habla en relació de sentencia, q̃ es mas apretado caso, vbi Bart *numer.* 1. & communiter ordinarij, Caualcan. *decis.* 19. *num.* 32. *part.* 2. Bant. *de nullitat. ex defec. pro res. num,* 105. Rota, *diuersor. decis.* 4. *num.* 2. *p.* 2. Con que non inmoramur in re tan clara,

Octaua partida.

104 ¶ De onze mil seiscientos y setenta y seis reales es esta, que se cobráron de los acreedores posteriores; pareceme tiene justificacion don Diego en que se aplique a la dote, baxandose los alimentos del año en que los cobró, si, ya no es, fuesse enel mismo en que cobrò las partida s antecedentes, y por ellas se le pagassen dichos alimentos.

Nona

105 ¶ Es de quatro mil reales, que pagó Miguel Nauarro a don Luis, y en estos corre la misma razon que en la partida de arriba.

109 ¶ Tambien baxaron los contadores quiniétos reales que dicho Miguel Nauarro pagô a Iuan de Palomares, de los derechos por el dicho don Luis. Esta partida no se deue baxar, porque siẽdo los derechos causados respeto de no pagar el dicho don Diego los alimentos, y dote deuido todo por executoria, es cierto, q̃ las costas corrian por cuenta deldeudor de quiẽ los deuio cubrar, ad *text. in l. fin. titul.* 21. *lib.* 4. *recopilat.* vbi Azebed. *num.* 140. *in fin.*

110 ¶ Mencion se haze 1U947. reales de vn poder encausa propia que dizen dio el administrador a don Luis, para cobrar de vn juro de las salinas de Espartinas.

111 ¶ Esta justaméte no la passan en cuẽta los contadores. Lo vno, porque està comprehendida en los 24U. reales de la primera escritura de concierto de la sexta partida, donde sin dificultad se hazen buenos todos. Y lo otro, porq̃ este juyzio es solo de ajustar lo cobrado, y no cõsta que en virtud del dicho poder reciuiesse marauedis algunos.

112 ¶ Los docientos ducados del num. 41. del memorial, son de alimentos, de que no se duda.

113 ¶ El pleyto de la nulidad de la escritura no està sustanciado, como del consta, y assi sobre este derecho no puede salir determinacion.

113 ¶ De que concluymos, ser notoria la justicia de doña Mariana Maldonado, paraque se haga computo, y resumen de lo recibido desde la executoria de alimentos, con vn tercio adelantado, a razon de dozientos ducados, hasta que tuuo efeto el matrimonio con el dicho don

Luis,

Luis, y desde entonces a razon de quatrocientos, por razon de intereſſes, y que eſta cantidad ſe baxe de lo pagado, y el reſiduo ſe aplique alo principal de la dote. Y quando lugar no aya de hazerſe el computo a razon de dichos quatrocientos ducados, no pueden negarſe losdichos docientos de alimẽtos en cada vn año haſta oy, y que van corriendo, y lo de mas por los ocho mil ducados de la dote, como ſe ha ſundado; y de que ſe aya de determinar aſsi lo eſperamos. Salua, &c.

L. Herrera

Pareja.